

ИНИЦИАТИВЫ ЕВРОКОМИССИИ ПО МОДЕРНИЗАЦИИ ЕВРОПЕЙСКОГО КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

А. В. Царева

В связи с ростом трансграничной деятельности в рамках Европейского союза вопросы корпоративного права требуют постоянного внимания и совершенствования с целью соответствия потребностям современного уровня развития правоотношений в данной сфере. В декабре 2012 г. Европейская комиссия представила свое видение актуальных вопросов корпоративного права. Оно изложено в сообщении «План действий: европейское корпоративное право и корпоративное управление – современное правовое регулирование для акционеров и компаний». В статье анализируется названный документ и предпринимаемые на его основании меры.

Due to the increasing cross-border activities in the EU corporate law requires constant attention and improvement to satisfy needs of the current level of relations in this sphere. In December 2012 the European Commission presented its vision of topical issues of the corporate law. It is stated in Communication “Action Plan: European company law and corporate governance - a modern legal framework for more engaged shareholders and sustainable companies”. The article is devoted to the analysis of this document and taken on its basis actions.

Ключевые слова: европейское корпоративное право, гармонизация права компаний в ЕС, объединение торговых регистров, европейские наднациональные компании.

Keywords: European Company Law, harmonization of Company Law in EU, interconnection of commercial registers, european supranational companies.

Предпосылки модернизации корпоративного права

Европейское корпоративное право формировалось поступательно, ориентируясь на отдельные направления, имеющие наибольшее значение для европейской интеграции. В структуре европейского корпоративного права традиционно выделяются три составляющие: (1) нормы первичного права о свободе учреждения и свободе передвижения капитала; (2) нормы вторичного права (директив), гармонизирующие отдельные вопросы корпоративного права государств-членов; (3) нормы вторичного права (регламентов и директив), регулирующие создание и деятельность европейских наднациональных организационно-правовых форм [1, с. 213].

За последнее десятилетие произошли изменения, требующие совершенствования правовых норм, регулирующих создание и деятельность компаний на территории Европейского союза (далее – ЕС). Так, получила развитие судебная практика в сфере реализации свободы учреждения (в том числе по вопросу перемещения фактического места нахождения компаний [2]) и свободы перемещения капитала (в частности, путем ограничений посредством «золотой акции» [3]). На общественные отношения,

регулируемые корпоративным правом, активно воздействуют новейшие технологии. Их использование, с одной стороны, упрощает и ускоряет документооборот, обеспечивает доступ к определенной информации, что особенно актуально в условиях трансграничной деятельности. С другой стороны, это требует специальной регламентации, направленной на защиту всех участников правоотношений. В трансграничные отношения все чаще вступают мелкие и средние предприятия, регламентация деятельности которых также требует индивидуального подхода. В свою очередь, точечное регулирование актуальных вопросов затрудняет ориентацию в правовом массиве, так как происходит путем увеличения количества директив, появления множества рекомендательных норм и проектов.

Деятельность, направленная на изучение мнений о европейском корпоративном праве

В 2012 г. в ЕС наблюдается активизация деятельности по развитию корпоративного права. В феврале 2012 г. Европейской комиссией был проведен опрос о будущем европейского корпоративного права, направленный на изучение мнения общественности о состоянии и ожиданиях в развитии европейского права компаний [4]. Данный опрос предоставил возможность высказаться всем желающим по сформулированным Комиссией вопросам касательно корпоративного права путем выбора ответов на них. В качестве ключевых направлений опроса можно выделить следующие: цель и сфера действия европейского корпоративного права (что предопределяет интенсивность и формы правового воздействия); стратегия ЕС по регулированию деятельности компаний (повышение качества уже гармонизированных вопросов или количественное их увеличение, необходимость кодификации действующих директив); наднациональные организационно-правовые формы компаний (их значимость, пробелы в регулировании, актуальность создания самостоятельной формы для мелких и средних субъектов); трансграничная реорганизация и перемещение уставного места нахождения без реорганизации и ликвидации; деятельность групп компаний и регламентация уставного капитала.

В июне того же года официальное мнение о целесообразности реформирования корпоративного права высказал Европейский парламент в Резолюции о будущем европейского корпоративного права [5], в котором в целом признал актуальность его модернизации.

Научную оценку состояния и направлений развития европейского корпоративного права дала группа высококвалифицированных экспертов в области корпоративного права [6].

С учетом анализа представленных мнений 12 декабря 2012 г. Европейская комиссия представила свое видение развития корпоративного права в ЕС. Оно изложено в документе под названием «План действий: европей-

ское корпоративное право и корпоративное управление – современное правовое регулирование для акционеров и компаний» [7] (далее – План).

Общая характеристика Плана Комиссии

План 2012 г. – это второй в сфере корпоративного права программный документ, который может, но не обязательно должен быть реализован в полной мере (первый был принят в 2003 г.). План адресован Европейскому парламенту, Совету, Европейскому экономическому и социальному комитету и Комитету регионов. В нем изложены инициативы Комиссии по модернизации и совершенствованию действующих правовых норм, регулирующих создание и деятельность компаний.

Инициативы Комиссии касаются следующих основных направлений, реализация которых предполагает в том числе правотворческую деятельность со стороны ЕС:

- 1) транспарентность деятельности компаний;
- 2) вовлечение акционеров в дела компании;
- 3) регламентация трансграничной деятельности компаний.

1. Транспарентность деятельности компаний

Транспарентность в контексте корпоративного права предполагает обеспечение открытости, ясности и прозрачности деятельности компаний. Этим мерам посвящены п. 2.1–2.4 Плана. В них обосновываются намерения Комиссии закрепить требования о раскрытии информации по ряду вопросов компаниями, акции которых котируются на биржах. В частности, речь идет о структуре и порядке управления компанией и об управлении нефинансовыми рисками (п. 2.1); об улучшении качества отчетов управляющих (п. 2.2); об идентификации акционеров (п. 2.3); о правилах касательно стратегии голосования и политики институциональных вкладчиков (п. 2.4).

Дело в том, что в странах ЕС существуют различные *управленческие модели* национальных компаний. Например, модель Германии характеризуется как двухзвенная, которая включает Правление и Наблюдательный совет, в то время как для Франции характерна однозвенная система с единым органом – Правлением. Комиссия не намеревается обязывать страны изменять существующие подходы (это отразилось и в закреплении возможности Европейской компании (SE) самостоятельно выбирать желаемую модель). Независимо от используемой модели Правление играет существенную роль в процессе управления компанией. По мнению Комиссии, эффективный контроль со стороны лиц, не ведущих дела компании или Наблюдательного совета, обеспечивает более качественное ведение дел компании. Соответственно информирование о полномочиях Правления и вариативности мнений среди его участников, с одной стороны, обеспечивает понимание организационных вопросов деятельности компании, возможность объективного и конструктивного оспаривания решений, принятых

управляющими, а с другой стороны, стимулирует последних более тщательно продумывать принимаемые решения.

Кроме того, Комиссия считает, что Наблюдательный совет/Правление должны больше внимания уделять анализу *нефинансовых рисков* и своевременно продумывать стратегии их преодоления.

Комиссией критически оценено качество представляемых отчетов об управлении компаниями. В связи с тем что именно эту информацию вкладчики берут за основу принимаемых решений и оценки деятельности компании, некачественные отчеты ослабляют систему функционирования акционерных обществ в целом. В идеале отчеты должны составляться на основании принципа «Соответствуй или объясни» (англ. – *comply-or-explain*), сформулированного по результатам Исследования системы контроля и осуществления корпоративного управления в государствах – членах ЕС, проведенного в 2008–2009 гг. [8]. Данный принцип предполагает необходимость аргументировать отступления от предписаний национальных правил корпоративного управления. По мнению Комиссии, аргументация отступлений в отчетах зачастую является недостаточной и обобщенной либо представляет собой констатацию самого факта отклонения. С целью улучшения сложившейся ситуации Комиссия намеревается издать соответствующие рекомендации.

Существенное значение для функционирования акционерных обществ имеет деятельность *институциональных вкладчиков*. К таковым относятся организации, профессионально инвестирующие в ценные бумаги, включая компании по управлению активами, компании по управлению инвестиционными фондами и т. п. По мнению Комиссии, открытие информации о стратегии их голосования и принятии решений могло бы позитивно отразиться на знаниях иных акционеров, помогало бы им принимать оптимальные решения, стимулировало бы их вовлечение в дела компании.

На обеспечение транспарентности деятельности компаний направлено также *объединение торговых регистров* государств – членов ЕС, которое осуществляется на основании директивы 2012/17 ЕС [9]. Директива предписывает государствам обеспечить объединение торговых регистров и вносит изменения в директивы, непосредственно связанные с предоставлением и использованием информации из торговых регистров: 89/666/EWG (о раскрытии информации о зарубежных филиалах), 2005/56/EG (о трансграничных слияниях), а также 2009/101/EG (о раскрытии информации о компаниях).

Регистры/реестры регистрации компаний (далее – торговые регистры) существовали и существуют во всех государствах – членах ЕС. Они имеют разные наименования и ведутся на различных уровнях: на общегосударственном (в Швеции, Ирландии, Дании), на региональном или коммунальном (в Австрии и Германии). Основное назначение таких регистров

заключается в аккумулировании и хранении достоверной информации об определенных субъектах, а также ее представлении заинтересованным лицам. В эту информацию, как правило, входят сведения об организационно-правовой форме компании, ее месте нахождения, лицах, уполномоченных представлять компанию. Порядок получения информации из таких регистров разнится во всех странах.

С ростом трансграничной деятельности компаний возникла потребность в информации о компаниях других стран внутреннего рынка, которая далеко не всегда была доступна. Цель облегчить доступ к информации торговых регистров государств – членов ЕС ставилась еще при разработке первой директивы в 1968 г. (68/151/EWG). В результате ее изменения в 2003 г. на государства была возложена обязанность обеспечить ведение торговых регистров в электронной форме в срок до 2007 г. Директива 2012/17 ЕС предусматривает объединение регистров. Объединение регистров подразумевает создание электронного ресурса, включающего регистры государств-членов, платформу и портал, выступающий точкой доступа. Данный ресурс позволяет получить официальную информацию о компаниях других стран и их структурных подразделениях. Для реализации поставленной цели государства-члены не должны изменять порядок регистрации компаний, компетенцию регистрирующих органов и т. д., они обеспечивают представление информации в форме, необходимой для функционирования единой многоязычной электронной платформы, содержащей данные национальных регистров компаний. Срок трансформации указанной нормы директивы истек 7 июля 2014 г. Доступ к указанной электронной платформе осуществляется через «Европейский юридический портал» (Europäisches Justizportal (нем.), European e-Justice Portal (англ.) [10]. Государства вправе формулировать правила, регулирующие доступ третьих лиц к тем или иным документам и информации о компаниях.

2. Вовлечение акционеров в дела компании

Эффективное и действенное вовлечение акционеров в деятельность компании является краеугольным камнем системы управления компаниями, акции которых котируются на биржах. Если большинство акционеров пассивны, ориентированы на краткосрочное владение акциями, не участвуют в диалоге с исполнительными органами и в голосованиях, система корпоративного управления функционирует менее результативно. При таких обстоятельствах со стороны акционеров не следует никаких корректирующих мер и контроль за ведением дел остается прерогативой исключительно Правления (и/или Наблюдательного совета). Акционеры не проявляют заинтересованности в возложении ответственности на управляющих делами за принимаемые решения и осуществляемые действия.

В качестве путей повышения активности акционеров в участии в управлении компанией предлагаются меры, позволяющие акционерам участвовать

в определении политики вознаграждения руководящих органов и лиц (п. 3.1.) и контролировать операции с взаимосвязанными компаниями и лицами (п. 3.2).

В настоящее время не во всех государствах акционеры вправе участвовать в *определении политики вознаграждения* и контролировать ее соблюдение. Комиссия считает необходимой проведение гармонизации по данному вопросу. Благодаря этому акционеры получают возможность выразить свое мнение, в частности в рамках обязательного голосования акционеров о политике вознаграждения и ознакомления с отчетом, который дает представление о порядке и способах выплаты вознаграждения. Касательно *контроля за отдельными категориями сделок* Комиссия поддержала предложение Европейского форума о корпоративном управлении о необходимости независимой экспертизы сделок с взаимосвязанными лицами свыше определенной суммы, а также утверждения важнейших сделок со стороны акционеров.

Кроме того, по мнению Комиссии, немаловажным аспектом, который следует учитывать, выстраивая концепцию эффективного управления, является *интерес работников* в функционировании их предприятия (п. 3.5). Вовлечение работников в жизнь предприятия может осуществляться в форме информирования, консультаций и участия в Правлении, а также приобретения работниками акций компании. Исследования, проведенные в странах, имеющих традиции участия работников в управлении компанией, показывают, что последнее способствует росту акционеров, ориентированных на длительное участие. В связи с этим Комиссия признает необходимость устранения препятствий и поддержки трансграничного участия работников в компаниях всех европейских государств.

Комиссия выступает также с инициативой возложить определенные обязательства на институциональных вкладчиков, управляющих имуществом и консультантов по участию в голосовании (п. 3.3, 3.4).

3. Регламентация трансграничной деятельности компаний

Одним из самых актуальных вопросов трансграничной деятельности компаний продолжает оставаться вопрос о переносе уставного места нахождения компании из одного государства ЕС в другое без процедуры ликвидации. Содержание п. 4.1. представленного Плана дает основание полагать, что четкое видение регламентации данного вопроса еще не разработано, в связи с чем будут предприняты общественные консультации и проведены экспертные исследования.

К вопросам трансграничной деятельности, подлежащим урегулированию на европейском уровне, отнесены также вопросы совершенствования механизмов трансграничного слияния (п. 4.2), разделения (п. 4.3), меры по упрощению трансграничной деятельности мелких и средних компаний (п. 4.4).

План не делает акцента на активизации внедрения европейского частного общества (SPE), однако предполагает, что для мелких и средних субъектов такая форма давала бы ряд преимуществ (в частности, уменьшила бы временные и финансовые затраты на организацию деятельности в другом государстве – члене ЕС).

7 марта 2014 г. Комиссия объявила о формировании экспертной группы с целью разработки действенных мероприятий по правовому обеспечению трансграничной деятельности компаний [11].

Особое внимание в Плане уделено развитию существующих *европейских наднациональных организационно-правовых форм*: Европейского акционерного общества (SE) и Европейского кооператива (SCE). Статистические данные свидетельствуют об активном использовании формы SE, которая способствует формированию имиджа на европейском рынке, позволяет проведение эффективных трансграничных реорганизаций и перенос места нахождения из одного государства в другое. По состоянию на 11 августа 2014 г. зарегистрировано 2195 европейских акционерных обществ [12]. Применительно к европейскому кооперативу такой активности не наблюдается. Еврокомиссия инициирует более активное информирование о существующих наднациональных организационно-правовых формах и преимуществах их использования. Несмотря на наличие предложений, внесение изменений в регламенты об указанных организационно-правовых формах на данной стадии не планируется.

При этом изменений следует ожидать в правовом регулировании деятельности национальных компаний. Комиссия признала целесообразной *кодификацию действующих директив* в области корпоративного права с целью удобства использования правовых актов его адресатами и правоприменителями и предотвращения коллизий между ними (п. 5 Плана). Комиссия поддержала предложение Европарламента об объединении наиболее значимых взаимосвязанных по содержанию директив. В частности, под кодификацию подпадают директивы о реорганизации компаний, об образовании акционерных обществ и изменении их уставных фондов, об обществах с ограниченной ответственностью с одним участником, об обнародовании информации о компаниях и их филиалах за границей.

В Плане четко не называются формы правового закрепления планируемых мер. Очевидно, что данный вопрос потребует индивидуального подхода, который может выразиться в принятии новых директив, изменении действующих, разработке рекомендаций и др.

Реализация плана

К настоящему времени Европейской комиссией уже осуществлены некоторые заявленные в Плане меры. Так, в 2013 г. проведены консультации по вопросам переноса фактического места нахождения компании в границах ЕС [13] и деятельности обществ с одним участником [14]. 9 апреля

2014 г. были представлены проекты двух директив и Рекомендации по составлению отчетов об управлении компаниями. Вопросы прозрачности деятельности компаний, осуществления контроля акционерами и деятельности институциональных вкладчиков нашли отражение в проекте изменений директивы 2007/36/ЕС об осуществлении некоторых прав акционеров в обществах, акции которых котируются на бирже [15]. Проект второй директивы направлен на упрощение создания общества с ограниченной ответственностью с одним участником в границах ЕС.

Выводы

Изложенные Европейской комиссией инициативы и осуществляемые действия по их реализации свидетельствуют о сохранении подходов к регулированию вопросов корпоративного права. Основными целями регламентации данной сферы на уровне ЕС продолжают оставаться обеспечение мобильности компаний и защита прав акционеров и третьих лиц. Это предопределяет пределы и интенсивность регулирования, методы и формы правового воздействия. При этом в качестве самостоятельной составляющей европейского корпоративного права начинает формироваться институт корпоративного управления (Corporate Governance), ориентированный на компании, акции которых котируются на биржах.

Содержание Плана дает основание утверждать, что прозрачность – это своего рода принцип правового регулирования в сфере европейского корпоративного права. Опыт гармонизации корпоративного права в ЕС продемонстрировал Комиссии ряд проблемных моментов. Они выразились в первую очередь в сложности выработки в условиях существенных расхождений компромиссных норм, приемлемых для всех государств ЕС. Кроме того, возникали вопросы с обоснованием компетенции ЕС по принятию ряда мер. Устанавливая требования о прозрачности по ряду вопросов, европейский законодатель уходит от названных проблем, достигая при этом своей цели. Он не регламентирует правоотношения по существу, что снижает необходимость выработки конкретного содержания норм и не вызывает противостояния самих субъектов. Регулирование отношений осуществляется в основном на уровне их участников, что стимулирует их заинтересованность и компетентный подход к актуальным вопросам. При этом за счет прозрачности тех или иных вопросов обеспечивается защита участников компаний и/или третьих лиц и возможность контролировать правомерность определенных действий. Акцент на вовлечение акционеров в дела компании также характеризует регламентацию в данной сфере как ориентированную на саморегулирование.

Следует отметить значимость электронных ресурсов в ходе обеспечения прозрачности деятельности компаний. Они активно и успешно используются как для проведения опросов и консультаций, информирования

общественности, так и для реализации идеи объединения торговых регистров государств-членов.

При регламентации трансграничной деятельности компаний Комиссия демонстрирует взвешенный подход. На наш взгляд, данные вопросы действительно сложны для регулирования, так как, с одной стороны, требуется специальная регламентация такой деятельности, а с другой стороны, возникновение двойного правового режима (внутренних и трансграничных правоотношений) может повлечь существенные трудности на практике.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ

1. *Hakenberg W.* Grundzuege des Europäischen Gemeinschaftsrechts. 3 Auflage. W. München: Verlag Franz Vahlen, 2003. S. 213.

2. Rs. C-167/01 Kamen van Koophandel tegen Inspire Art. [2003]. – Slg. I-10155; Rs. C-411/03. SEVIC Systems AG. [2005]. – Slg. I-10805; Rs. C-210/06. Cartesio Oktató és Szolgáltató bt. [2008]. – Slg. I-9641; Rs. C-378/10. Vale Epitesi kft. [2012]. // Curia [Electronic resource]. URL : <http://curia.europa.eu> (date of access : 10.08.2014).

3. Rs. C-326/07. Kommission gegen Italienische Republik [2009]. – Slg. I-02291; Rs. C-543/08. Kommission gegen Portugiesische Republik. [2010]. – Slg. I-11241//Curia [Electronic resource]. URL : <http://curia.europa.eu> (date of access : 10.08.2014).

4. Consultation on the future of European Company Law // European Commission. [Electronic resource]. URL : http://ec.europa.eu/internal_market/consultations/2012/company_law_en.html (date of access : 11.08.2014).

5. Europäisches Parlament, Entschliessung vom 14.06.2012 zur Zukunft des europäischen Gesellschaftsrechts. 2012/2669 (RSP) [Электронный ресурс]. URL : <http://www.europarl.europa.eu/sides/getDoc.do?pubRef=-//EP//TEXT+TA+P7-TA-2012-0259+0+DOC+XML+V0//DE> (дата обращения : 11.08.2014).

6. The Future of European company law. Response to the European Commission's Consultation, May 2012.// European company law experts (ECLE) [Electronic resource]. URL : <http://europeancompanylawexperts.wordpress.com/papers-published-by-ecle> (date of access : 11.08.2014).

7. Mitteilung der Kommission an das Europäische Parlament, den Rat, den europäischen Wirtschafts- und Sozialausschuss und den Ausschuss der Regionen. Aktionsplan: Europäisches Gesellschaftsrecht und Corporate Governance – ein moderner Rechtsrahmen für engagiertere Aktionäre und besser überlebensfähige Unternehmen. 12.12.2012. KOM (2012)0740 // Eur-lex. [Electronic resource]. URL : <http://eur-lex.europa.eu/legal content/DE/ALL/;jsessionid=fc8kTzcRnnDvfwbl4vx K2JXKLRY3lzn2IYPjK6FyZvP52Js26TNL!-636218035?uri=CELEX:52012DC0740> (date of access : 11.08.2014).

8. Studie über die Systeme zur Überwachung und zur Durchsetzung von Corporate Governance Regeln in den Mitgliedstaaten. URL : http://ec.europa.eu/internal_market/company/ecgforum/studies_de.html (date of access : 10.08.2014).

9. Richtlinie 2012/17/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 13. Juni 2012 zur Änderung der Richtlinie 89/666/EWG des Rates sowie der Richtlinien 2005/56/EG und 2009/101/EG des Europäischen Parlaments und des Rates in Bezug auf die Verknüpfung von Zentral-, Handels- und Gesellschaftsregistern // ABL. L 156. 16.06.2012. S. 1–9.

10. European e-Justice Portal. [Electronic resource]. URL : <https://e-justice.europa.eu/home.do> (date of access : 11.08.2014).

11. Call for applications for participation in a european commission informal expert group on company law. European Kommission. [Electronic resource]. URL : http://ec.europa.eu/dgs/internal_market/docs/calls/2014/call-for-applications-company-law_en.pdf (date of access : 10.08.2014).

12. European company (SE) Database – ECDB. [Electronic resource]. URL : <http://ecdb.worker-participation.eu/index.php> (date of access : 11.08.2014).

13. Konsultation zur grenzüberschreitenden Verlegung von Firmensitzen. [Electronic resource]. URL : http://ec.europa.eu/internal_market/consultations/2013/seat-transfer/index_de.html (date of access : 11.08.2014).

14. Konsultation zu Kapitalgesellschaften mit einem einzigen Gesellschafter. [Electronic resource]. URL : http://ec.europa.eu/internal_market/consultations/2013/single-member-private-companies/index_de.html (date of access : 11.08.2014).

15. Richtlinie 2007/36/EG des Europäischen Parlaments und des Rates vom 11.Juli 2007 über die Ausübung bestimmter Rechte von Aktionären in börsennotierten Gesellschaften.// ABl. L 184. 14.07.2007. S. 17–24.

Статья поступила в редакцию 25.08.2014 г.